

TITULO
LA RECOMENDACIÓN REALIZADA AL PERÚ, POR LA ORGANIZACIÓN DE NACIONES UNIDAS, SOBRE LA LEGALIZACIÓN DEL ABORTO EUGENÉSICO Y SU INFLUENCIA EN LA LEGISLACIÓN PERUANA, HUÁNUCO – 2016

TITLE
THE RECOMMENDATION MADE TO PERU BY THE UNITED NATIONS ORGANIZATION ON THE LEGISLATION OF EUGENESIC ABORTION AND ITS INFLUENCE IN PERUVIAN LEGISLATION, HUÁNUCO - 2016

AUTOR
Bach. HENRI SOTO PÉREZ

RESUMEN

El objetivo general de la investigación fue analizar la influencia de la recomendación de la ONU sobre el derecho de la mujer al aborto eugenésico, en la legislación peruana; el enfoque de la investigación fue cualitativo, nivel aplicado explicativo y diseño no experimental; la muestra estuvo conformada por 123 personas que conforman la comunidad jurídica de Huánuco, entre jueces, fiscales, abogados y docentes Universitarios de la UNHEVAL y UDH, seleccionados por muestreo aleatorio simple, a quienes se aplicó satisfactoriamente una encuesta estructurada.

La hipótesis general fue comprobada, si bien nuestro Código Penal prevé en el Art. 120 inciso 2, el delito de ABORTO EUGENÉSICO, es decir, criminaliza la conducta en la cual, la madre decide practicarse un aborto, cuando el feto va a nacer con graves taras físicas o psíquicas, por ende se niega a la madre la posibilidad de ponderar entre la vida y la calidad de vida del feto, y de actuar libremente ante tal ponderación, pues ella debería estar una condición de decidir libremente cortar o no la secuela del embarazo; sin que ello deba configurar una conducta delictiva y sancionada legalmente, pues esta norma es discriminatoria por configurar un trato cruel e inhumano, al obligar a la madre y al hijo a una vida de sufrimiento, en tal sentido, la Organización de las Naciones Unidas, en el presente año, ha sancionado al país por haber impedido a una mujer en tales situaciones a abortar y ha recomendado modernizar nuestra legislación

penal, despenalizando la conducta de aborto eugenésico, (La Izquierda Diario, 2016).

PALABRAS CLAVE

Calidad de vida, comunidad jurídica, derecho a la vida, libertad, ponderación de derechos, aborto eugenésico, eugenesia, ONU.

ABSTRACT

The general objective of the research was to analyze the influence of the UN recommendation on the right of women to eugenic abortion, in Peruvian legislation; The research focus was qualitative, applied level and non-experimental design; The sample was made up of 123 people who make up the legal community of Huánuco, among UNHEVAL and UDH judges, prosecutors, lawyers and university teachers, selected by simple random sampling, to whom a structured survey was successfully applied.

The general hypothesis was verified, although our Penal Code, in article 120 subsection 2, the crime of EUGENESIC ABORTION, that is, criminalizing the conduct in which the mother decides to perform an abortion, when the fetus will be born with Severe physical or mental defects, thus denying the mother the possibility of pondering between life and the quality of life of the fetus, and to act freely before such ponderation, because it should be a condition of freedom to decide if you want to cut with The sequel of the pregnancy, without it having to configure a criminal behavior, and therefore sanctioned by the law, since this norm is discriminatory because it constitutes a cruel and inhuman treatment by forcing the mother and the child to a life of suffering, in such In this year, the United Nations Organization has sanctioned the country for having prevented a woman in such situations from having an abortion and has recommended the modernization of our criminal legislation, decriminalizing the conduct To eugenics abortion, (La Izquierda Diario, 2016).(6)

KEY WORDS

Quality of life, legal community, right L life, freedom, weighting rights, eugenetic abortion, eugenic, ONU.

INTRODUCCIÓN

En el presente trabajo de investigación, se desarrolló el tema sobre la recomendación realizada al Perú por la Organización de Naciones Unidas sobre la legalización del aborto eugenésico y su influencia en la comunidad jurídica de Huánuco – 2016, la trascendencia de la misma se centró en considerar que, a pesar de la criminalización del aborto eugenésico, existe una importante cifra de personas que opinan lo contrario, habiéndose realizado un diagnóstico del problema se ofrecen alternativas de solución; siendo además trascendente tanto académica e informativamente porque va a servir como antecedente para otras investigaciones.

Para el estudio, en su conjunto, se ha establecido el siguiente esquema: Capítulo I, se plantea y formula el problema de investigación, los objetivos y la trascendencia. Capítulo II se ha desarrollado el marco teórico, las hipótesis, variables y operacionalización de variables. Capítulo III se ha desarrollado la metodología, es decir, el tipo de investigación, el diseño y esquema de la misma, la población, muestra, instrumentos y técnicas; Capítulo IV la presentación de resultados en tablas y gráficos con el análisis, Capítulo V la discusión de resultados, comprobación de la hipótesis general, alternativas de solución, finalmente se exponen conclusiones y recomendaciones.

MATERIALES Y METODOS

MATERIAL BIBLIOGRÁFICO: aplicado a la lectura y análisis del material bibliográfico utilizado en la presente investigación, para tal efecto se han utilizado como instrumentos las fichas tanto de lectura, resumen y comentario, los que han sido utilizados en el marco teórico y en los demás capítulos de la presente tesis.

ENCUESTA. Tomada a la muestra de la cual se han obtenido los datos cuantificables, para tal efecto se ha utilizado como instrumento, el cuestionario anónimo, con preguntas politómicas cerradas.

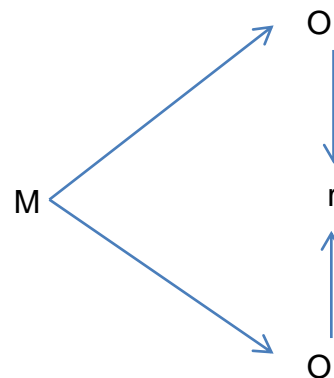
MÉTODOS DE INVESTIGACIÓN

En la presente investigación se han utilizado los siguientes métodos:

- Observación.
- Analítico.

ESQUEMA DE INVESTIGACIÓN.

M = Muestra
Ox, Oy = Observación
r = Relación



MARCO TEORICO

ANTECEDENTES DE LA INVESTIGACIÓN

Díaz Torres, I. J. & Pérez Calderón, W. A. (2009). La despenalización del aborto eugenésico en la legislación penal peruana. (Tesis de Abogado). Universidad Señor de Sipán, Lambayeque. Tesis en la cual los autores concluyen: que el tema del nacimiento de un hijo con taras y malformaciones graves, resulta un tema muy sensible y controvertido, muchas mujeres prefieren tener a sus hijos a pesar que por este problema de salud no tendrán una adecuada calidad de vida, por temor a la represión penal, al estar sancionada la conducta en nuestro Código Penal; sin embargo frente al alto índice de abortos clandestinos, se concluye que la norma penal, respecto al aborto, resulta ineficaz para prevenir estas conductas delictivas; además este tema resulta muy controversial y confrontacional al existir diversas posiciones a favor y en contra, no obstante desde el punto vista médico y jurídico, respecto al aborto eugenésico, postulan porque sí debe despenalizarse.(3)

Henríquez Guerra, M. E. & Ortiz Díaz, M. E. (2015). Efectos negativos de la penalización del aborto eugenésico y terapéutico en El Salvador, a partir de la reforma del Código Penal en el año 1998 y la consecuente reforma constitucional de 1999. (Tesis de Abogado). Universidad de El Salvador. En la que los autores concluyen que, desde que penalización de las modalidad de aborto eugénésico, es decir cuando el hijo va a nacer con graves taras o mala formaciones, o como producto de una acto de violación sexual, se

destina al hijo y a la madre a una vida llena de sufrimiento y descontento, sin una adecuada calidad de vida, lo que genera abandono familiar, desatención médica especializada por falta de conocimiento o medios económicos, generando un gran coste social, en tal medida se postula por la legalización del aborto en tales circunstancias. (4)

BASES TEÓRICAS.

BREVE REFERENCIA HISTÓRICO EVOLUTIVA.

Durante el último cuarto de siglo XX ha ocurrido una revolución sobre la legislación sobre el aborto, desde la prohibición total hasta su práctica legal a solicitud de la mujer embarazada, pero pese a esta prohibición, resulta alarmante la cifra negra de criminalidad, es decir ante la prohibición legal, existe una alta tasa de abortos clandestinos practicados por mujeres, sin los estándares de seguridad, salubridad, que en muchos casos desembocan en situaciones de muerte o lesiones subsecuentes.

La legislación sobre el aborto varía según los países, pero se puede dividir en tres categorías básicas: restrictiva, moderada y liberal, la primera, en la cual nos situamos, las leyes prohíben de manera general el aborto o se limita sólo en casos en los cuales es necesario para salvar la vida de la madre; es decir el aborto terapéutico; sin embargo como en el caso peruano al no tener un protocolo de atención médica para su procedimiento, elaborado por el Ministerio de Salud, en la práctica, tampoco está permitido; en otras sociedades las normas son moderadas y se permite el aborto terapéutico, para resguardar la salud mental y/o física de la mujer, es decir el sentimental y el eugenésico ante posibles malformaciones del niño, a veces se requiere seguir un procedimiento estricto para conseguir la autorización de abortar; y en sociedades liberales en las cuales no se restringen los abortos, únicamente en embarazos avanzados.

Debe considerarse que la aceptación o no del aborto, tiene un vínculo muy estrecho con la cultura y la religión de cada país, en países menos católicos o religiosos se permite el aborto, a diferencia de países con una herencia católica o religiosa, como sucede en el caso peruano, por ende se puede afirmar que en este tema, el debate se va a centrar en las posiciones religiosas de los colectivos y obviamente de la posición mayoritaria de los legisladores, a pesar de las

respuestas médicas, de grupos feministas o liberales que pongan el tema en debate.

La tendencia actual sobre el aborto apuesta por una permisibilidad en situaciones médicas, por ejemplo, cuando el embarazo pone en riesgo la vida de la madre, además respecto a su salud mental en caso de violaciones o incesto, o cuando médicamente se ha determinado que en el niño nacerá con graves malformaciones, taras físicas o psíquicas, es decir no tendrá una adecuada calidad de vida.

LEGISLACIÓN SOBRE EL ABORTO.

La tarea criminalizadora del Estado se sienta sobre las bases político criminales, decir de Peña Cabrera, (2007):

“... el legislador se nutre de las incesantes mutaciones sociales, que ameritan una reacción normativa por parte de aquél, en orden a regular las relaciones, hechos o consecuencias que de tales conductas puedan ocasionarse. La explicación de su génesis y su transformación nos muestra que las normas jurídicas no nacen de la nada y tampoco se gestan en el vacío, sino que, por el contrario, el legislador trata de plasmar en ellas los valores predominantes de la sociedad que le es contemporánea en virtud de los cuales ciertas acciones son aprobadas o reprobadas y por ende fomentadas o castigadas”, (p. 79).(2)

El tema del aborto se vincula a criterios y valores predominantes en la sociedad, distinto será el discurso en sociedades conservadoras y con predominancia católica, que en sociedades laicas o ateas, que tienen otros principios; siendo ello así la primera ley aprobada en relación al aborto fue en el Código Penal de 1863, que lo condenaba penalmente y establecía como circunstancias atenuadas el aborto por móvil de honor y el aborto aceptado por la mujer; el primero estaba referido a la posible marginación social de una madre soltera, el consentido, cuando la mujer por lo menos contaba con dieciséis años de edad.

El Código Penal de 1924, promulgado mediante Ley N° 48681 del 28 de julio de 1924, que estuvo vigente 67 años, establecía varios tipos delictivos de aborto entre los artículos 159° a 164°: el aborto propio, el aborto consentido, el aborto no consentido, el aborto perpetrado por profesionales, el aborto terapéutico y el aborto preterintencional, pero excluyó las formas atenuadas de aborto.(1)

El Decreto Ley N° 17505, por el cual se promulgó el Código Sanitario de 1969, que correspondió al esquema jurídico respecto a las relaciones de salud; en cuyos artículos 17° al 24°, hacia un apartado respecto a las personas en formación, la salud de la madre y del niño; el artículo 20° tenía un contenido sobre el aborto, ya tipificado en el Código, es decir la prohibición del aborto, estableciendo que la gestación debe finalizar con el nacimiento, salvo hecho forzoso de la naturaleza o peligro para la salud y vida de la madre, con lo cual se estableció sólo la posibilidad de legalizar el aborto terapéutico, cuando existe prueba indudable de daño en la salud con muerte de la madre o del procreado además de la opinión de dos médicos preguntados. Norma que se modificó mediante el Decreto Legislativo N° 121, del 12 de junio de 1981, reiterando que se permitía el aborto terapéutico si lo ejercía un médico con la autorización de la madre y con el criterio de dos médicos consultados, si no existiría otro medio de salvar la vida de la madre o de obviar un mal grave y permanente para ésta, pero nunca se elaboró el protocolo de atención respectivo por parte del Ministerio de Salud, por ende no podía ser practicado legalmente.

El entrar en vigencia la Constitución de 1979, el artículo 2° inciso 1°, consagró que:

“Toda persona tiene derecho a la vida, a la integridad física y al desenvolvimiento de su personalidad, al que está por nacer se le considera nacido para todo lo que le favorece”,

El Código Civil de 1984 define al concebido como sujeto de derecho, en el mismo sentido la Ley de Política Nacional de Población (LPNP) de 1985, Decreto Legislativo N° 346, garantiza el derecho a la vida y expresa que el concebido es sujeto de derecho desde la concepción, precisando que se debe adoptar medidas para disminuir las causas mortalidad materna e infantil, en tal sentido durante la década del ochenta se inicia el debate sobre el aborto, siendo que en la elaboración del nuevo Código Penal las discusiones sobre el delito de aborto presentó opiniones divergentes sobre su criminalización o despenalización, la iglesia y colectivos conservadores y de movimientos sociales de mujeres.

El Código Penal de abril 1991, expedido mediante Decreto Legislativo N° 635, penaliza el aborto en los artículos 114° a 120°, lo que son totalmente contradictorios, se aprecia como

innovación la represión del aborto relativo al embarazo derivado de una violación sexual con una pena menor o equivalente a tres meses, pero cuando la violación se produce dentro del matrimonio el aborto es agravado con pena no mayor de dos años, se sanciona también el aborto eugenésico que es el tema de la presente investigación, y solo se permite el terapéutico, pero incluso respecto de éste, al no contar con el protocolo de atención médica, no se puede practicar legalmente, está prohibido.

La Constitución Política de 1993, consagra en su artículo 2° inciso 1° que:

“Toda persona tiene derecho a la vida, a su identidad, a su integridad moral, psíquica y física y a su libre desarrollo y bienestar, el concebido es sujeto de derecho en todo cuanto le favorece”. El contenido de este artículo es semejante al de la Constitución anterior, y en el artículo 6° expresa que la política nacional de población reconoce el derecho de las personas al momento de tomar decisiones.

El Código del Niño y el Adolescente de 1993, crea una política proteccionista, considerando que el deber del Estado y a la sociedad, disponer que condiciones favorables para llevarse a cabo la atención de la madre durante la etapa del embarazo, el parto y la fase post-natal, disponiendo una atención personal a la madre adolescente y garantizando la lactancia materna, además de la creación de centros de cuidado diurno.

No es sino luego de la Conferencia Internacional sobre Población y Desarrollo realizada en El Cairo, setiembre 1994, donde nuevamente entra en debate el tema del aborto y el derecho a la vida, discusiones en las cuales Iglesia fue un ente activo que presionó sobre la delegación peruana y la obligó a declarar y establecer una posición antiabortista de la Constitución del Perú, los dialogantes de esta delegación explicaron que el legalizar el aborto no era la finalidad de la Conferencia.

ORGANIZACIÓN DE LAS NACIONES UNIDAS Y EL ABORTO.

El Comité para la Eliminación de la Discriminación contra la Mujer CEDAW, que es un organismo de las Naciones Unidas, recomendó al Perú el no continuar con la violación de derechos humanos de las mujeres en los temas de aborto - sentimental, terapéutico y eugenésico,

pues la posición de este organismo internacional, es que las decisiones sobre el aborto pertenecen exclusivamente a la mujer embarazada sin interferencia del Estado o terceros, que deviene del derecho de la mujer a tomar decisiones autónomas en distintos aspectos de su vida, por ejercer de manera libre su condición de ser humano, sin embargo en el tema del aborto, este derecho se restringe, por ende se amenaza una amplia gama de derechos humanos, entre ellos el derecho a la vida, pues las leyes que restringen el aborto empujan a las mujeres a someterse a esto procedimiento, pero de manera insegura e irregular que en muchas ocasiones provoca la muerte de la mujer, el 13% de las muertes maternas a nivel mundial se atribuyen a abortos inseguros, que pudieron ser evitados (CEDAW, 2015). (7)

Existe una discusión legal y médica respecto a la vida del feto, en qué momento se protege la vida, desde el momento de la concepción o desde que el feto es viable, muchos documentos que desarrollan los derechos civiles y políticos establecen el criterio de la viabilidad para determinar la protección de la vida del feto, pero más allá de estas discusiones, que nos materia del proceso, nos centramos en el tema, de la permisibilidad del aborto, efectivamente ante la inviabilidad de una calidad de vida digna del feto, toda vez que el aborto eugenésico, efectivamente se decanta por esta situación, es decir permitir que la mujer opte de modo libre de traer o no a este mundo un hijo que adolecerá de graves taras físicas o psíquicas, por ende en estos casos lo que debe ponderarse es la calidad de vida o una vida accesible, frente a la vida misma.

La ONU ha considerado, también que las restricciones al acceso al aborto legal y seguro puede originar situaciones que constituyen, el principio una situación de discriminación a la mujer, además de ser considerado como un trato cruel, inhumano o degradante, pues se obliga a una mujer a llevar a término un embarazo no deseado producto de una violación sexual o incesto, o cuando sea riesgoso para su propia salud o para del niño por nacer.

Del mismo, la prohibición del aborto, amenaza el derecho a la mujer a la información, es decir de estar informada sobre las consecuencias riesgosas para su salud o la de su hijo, pues incluso en caso de conocer tales situaciones, se encuentra obligada a continuar con el embarazo, del mismo modo se encuentra amenazado su derecho a gozar de los beneficios del progreso científico que se

aplica a la salud reproductiva, al acceso de nuevas medicinas efectivas para el aborto y nuevos procedimientos para el mismo, incluso se ha llegado a cuestionar la venta de la píldora del día siguiente por ser considerada abortiva.

Del mismo modo la restricción al aborto afecta el derecho a la libertad, en muchos países las penas establecidas para casos de aborto son graves y se imponen penas de prisión efectiva; pero además se amenaza el derecho de la mujer de adoptar una decisión sin que exista una amenaza punitiva; del mismo modo el derecho a la privacidad, por ejemplo para casos de tratamiento post aborto, el personal de salud tiene que informar al Ministerio Público de posibles casos de aborto provocado, lo que origina que en muchos casos luego que una mujer se practicó un aborto inseguro, ante las complicaciones en su salud no asista a las dependencias médicas, por temor, lo que converge en la muerte.

La resolución “Integración de los Derechos Humanos de las Mujeres y la Perspectiva de Género: violencia contra las mujeres”; que fue aprobada en Ginebra por la Comisión de Derechos Humanos de las Naciones Unidas, con la oposición de Estados Unidos y Costa Rica, quienes cuestionaron el párrafo 7, que establece:

“Se enfatiza que la violencia en contra de las mujeres tiene un impacto en su salud física y psicológica, implicando su salud sexual y reproductiva y, en este contexto anima a los Estados para que aseguren que la mujeres tengan acceso a servicios y programas de salud comprensivos y accesibles y que los proveedores de servicios para el cuidado de la salud sean instruidos para reconocer los signos de violencia en contra de las mujeres y las necesidades de las placentes que han sido sujetas a la violencia, en orden de minimizar las consecuencias físicas y psicológicas adversas de la violencia”,

En este mismo sentido el párrafo 18 de la resolución enfatiza:

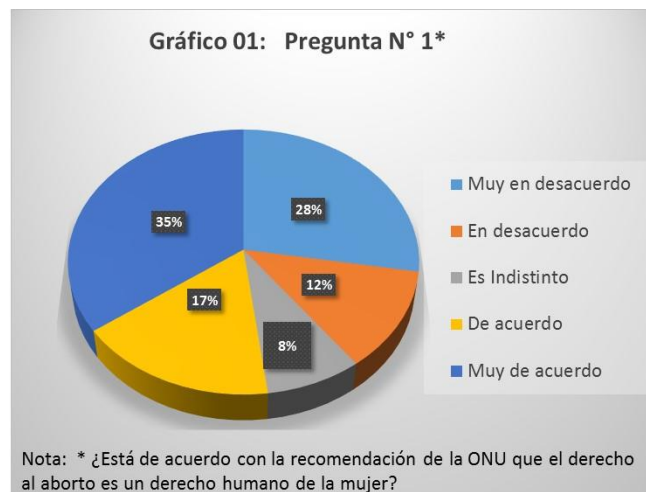
“El derecho de las mujeres para que protejan a ellas mismas de la violencia y ejerzan el derecho a tener el control sobre sí mismas y a decir de manera libre y responsable en materias relacionadas a su sexualidad, incluyendo la salud sexual y reproductiva, libres de coerción y violencia”.

Es decir, el derecho a acudir al aborto en cualquier momento del embarazo, sin ninguna limitación legal de terceras personas (ONU, aborto, derecho humano, 2015).(9)

En tal sentido, se considera un precedente, lo ocurrido con el caso peruano; en el cual, de acuerdo lo publicado el día 01 de febrero del 2016, respecto a la demanda efectuada por una ciudadana peruana, a quien el Estado le negó un aborto médicamente indicado, ocurrido en el año 2001, cuando K.L. de 17 años de edad fue diagnosticada por tener un embarazo en el que el feto tenía anencefalia, que es una anatomía en el tubo neuronal, en 14 semanas de gestación, la misma que era letal, en este caso el Director del Hospital Daniel Alcides Carrión de Lima le negó la práctica abortiva, al tratarse de un aborto eugenésico, por ende fue forzada a continuar en un embarazo, en el cual ya se había diagnosticado, la muerte de su hijo, al llegar a término el embarazo el feto condenado, solo sobrevivió 4 días, en el año 2005 el Comité de la ONU dedujo que el Perú había violado los artículos del Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos y ordenó una compensación a favor de la afectada, lo que se efectivizó 15 años después, al concluirse que se produjo un trato cruel, inhumano y degradado a la joven, al haberse negado un aborto legal y seguro, a pesar de que las condiciones de aborto en este caso fueron médicas, lo que sienta un precedente para la libre elección del aborto (CEDAW, www.puertovida.com, 2016)(8)

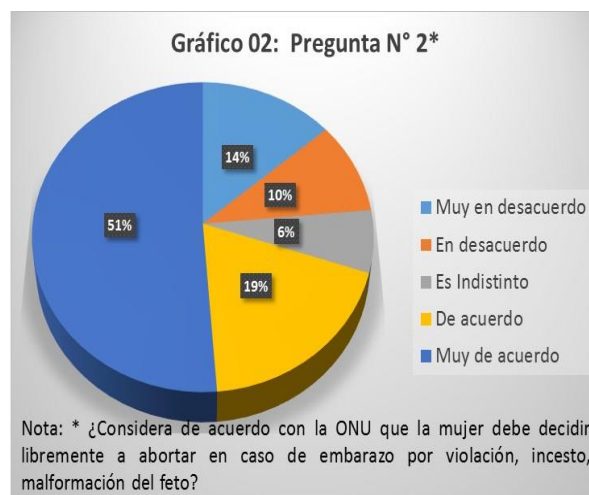
Si bien, respecto a este punto, existen discrepancias, toda vez que no se trataría de una sanción, lo impuesto por CEDAW al Perú, sino de recomendaciones, lo que se debe precisar, es que con respecto al aborto sentimental o ético, terapéutico y eugenésico, la ONU ya tiene una posición muy clara al respecto, se debe permitir a la mujer elegir continuar o no con un embarazo y en caso de querer abortar, el Estado debe regular condiciones para un aborto legal y seguro (Flores, 2011, p. 25).(7)

RESULTADOS



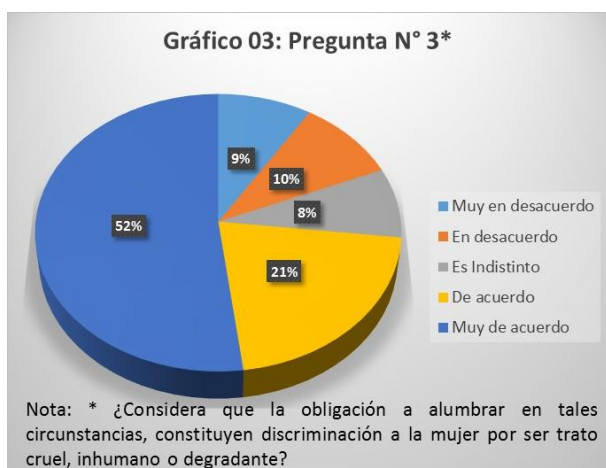
Fuente: Tesista

La primera pregunta realizada a la muestra, si está de acuerdo lo recomendado por la ONU respecto al aborto como un derecho humano de la mujer (La Izquierda Diario, 2016), el 35.0% se mostró muy de acuerdo y el 17.1% muy de acuerdo, lo que hace el 52.1% que el aborto es derecho humano de la mujer, frente a ello el 39.8% (en desacuerdo y muy en desacuerdo) han opinado lo contrario, en tal sentido se colige que la mayoría de los encuestados coinciden con lo recomendado por la ONU.



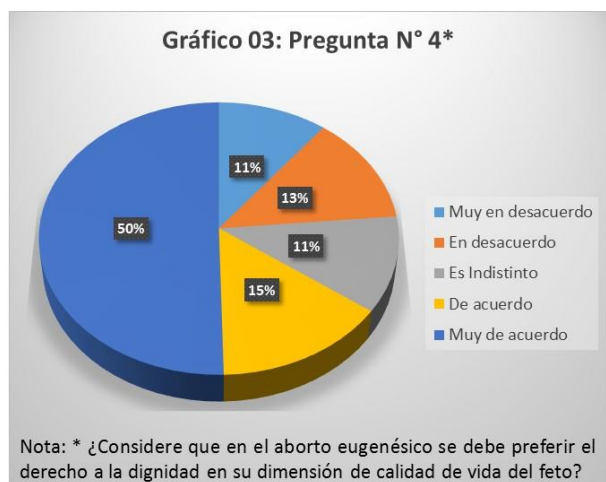
Fuente: Tesista

La segunda pregunta nos ha permitido conocer que el 69.9% de la muestra encuestada está de acuerdo (muy de acuerdo y de acuerdo) con lo considerado por la ONU, al precisar que, en caso de embarazo por incesto o violación sexual, así como en casos de malformación del feto la mujer debe decidir libremente abortar, frente a ello el 23.6% no estuvo de acuerdo, (en desacuerdo y muy en desacuerdo).



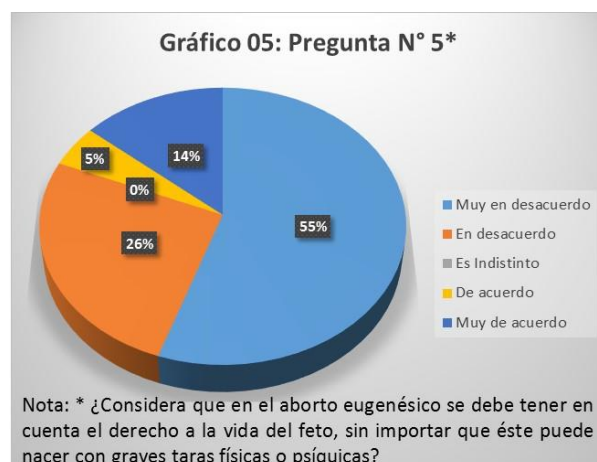
Fuente: Tesista

Sobre la tercera pregunta, de modo correcto el 73.2% (de acuerdo y muy de acuerdo) considera que obligar a la mujer a alumbrar a tener al hijo, a pesar que éste viene con mal formación, constituye discriminación contra la mujer por ser un trato cruel, inhumano y degradante, frente a ello una minoría no significativa que corresponde al 18.7 no se ha mostrado a favor de tal consideración.



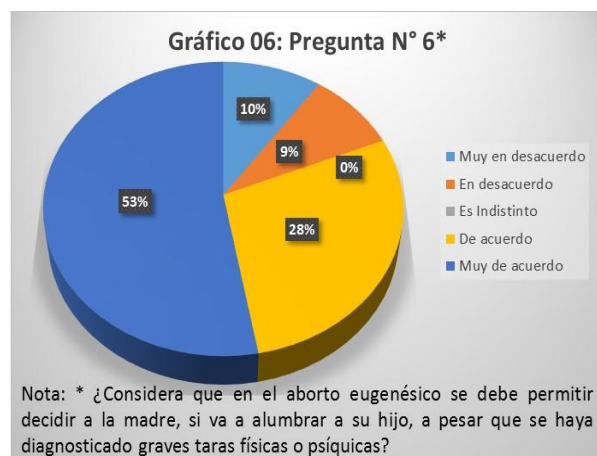
Fuente: Tesista

La cuarta pregunta, sobre la recomendación de la ONU sobre el aborto eugenésico, el 65.0% de la muestra estuvo de acuerdo y muy de acuerdo, en considerar que, en el aborto eugenésico, debe ponderarse el derecho a la dignidad en la dimensión de la calidad de vida del feto, lo que consideramos correcto, frente un mínimo porcentaje que corresponde al 23.6% no estuvo de acuerdo.



Fuente: Tesista

A la quinta pregunta, el 81.3% de la muestra, de modo correcto no está de acuerdo (en desacuerdo y muy en desacuerdo) que en el aborto eugenésico debe valorarse la vida del feto sin tener en cuenta que éste puede nacer con graves taras físicas o mentales; lo que es lógico, pues de acuerdo a la preguntar anterior lo que debe es efectuarse un juicio de ponderación y dejar que la madre decida tener a su hijo, aún en tales circunstancias, sólo el 18.7%, estuvo de acuerdo, pero este porcentaje no es definitivo.



Fuente: Tesista

La sexta pregunta se relaciona a la anterior, pues el 81.3% de la muestra, de modo correcto considera que las madres tienen que tener la potestad de decidir libremente si alumbrar o no a su hijo a pesar de las graves taras físicas o psíquicas, siendo que una minoría que corresponde al 18.7% de la muestra estuvo en desacuerdo, porcentaje que no es significativo.

DISCUSIÓN DE RESULTADOS

PROPUESTAS DE SOLUCION

Es importante tener en cuenta que si bien el inciso 2 del Artículo 120 del Código Penal peruano, considera al Aborto Eugénésico, como un delito y los describirse del siguiente modo:

“cuando es probable que el ser en formación conlleve al nacimiento graves taras físicas o psíquicas, siempre que exista un diagnóstico médico”.

La ONU ha considerado que el aborto es un derecho humano de la mujer, el mismo que cobra relevancia cuando el feto tiene con graves taras físicas o psíquicas, en tales circunstancias la mujer debe tener la libertad de ponderar los intereses entre la calidad de vida y la vida del feto, razón por la cual debería despenalizarse tal conducta, pues no se puede obligar a la madre y al hijo a una vida de sufrimiento, en tal sentido la Organización de las Naciones Unidas, en el año 2015 ha sancionado, al país por haber impedido a una mujer en tales situaciones a abortar, ello se ha publicado, obviamente, no en diarios nacionales, pero si a nivel internacional sobre un hecho desconocido para los ciudadanos; descrito de la siguiente manera:

En Perú hace 16 años una joven de 17 años cursaba un embarazo cuyo feto de 14 semanas tenía anacefalia. Esta es una anomalía en el tubo neuronal, letal para el bebé y en muchos casos también para la madre. Sin embargo, y pese al diagnóstico confirmado y a que en estas circunstancias esta práctica en Perú es ilegal, el director del hospital en el que se encontraba rechazó su petición de abortar. (Diario La Izquierda, 2016) (6)

La joven embarazada no pudo ejercer su derecho, y con el accionar irresponsable de aquel médico tuvo que llevar en su vientre durante nueve meses un feto condenado a morir. Luego de producirse el parto y con una sobrevida de solo cuatro días, la joven denunció este hecho ante el comité de Derechos Humanos de la ONU. (La Izquierda Diario, 2016).(6)

La recomendación de la ONU es muy expresa en el sentido que el Perú, debe realizar un adecuado juicio de ponderación de derechos, entre la vida del feto y calidad de la vida de éste, pero además considerar la libertad de decisión de la madre, ante una situación en la cual

evidentemente el hijo que va a alumbrar no va a tener una calidad de vida adecuada. (Diario La República, 2011).(5)

En tal sentido coincidimos y estamos de acuerdo con la recomendación efectuada, al país por la Organización de las Naciones Unidas, entidad supranacional, que ha considerado que el Perú debe modernizar su legislación en el tema de aborto, sobre todo respecto al aborto eugenésico, y consagrar que el aborto es un derecho fundamental de la mujer, derecho que se hace más sensible, cuando debería estar en la posibilidad de elegir libremente a abortar o seguir con su embarazo cuando el feto que anida en su vientre va a nacer con graves taras físicas o psíquicas, de acuerdo al diagnóstico médico, por ende no va a tener una adecuada calidad de vida; y no verse frenada ante una norma punitiva que considera como delito tal decisión, o en su defecto recurrir a practicarse un aborto clandestino con peligro para su salud, a tal consideración arribamos con el sustento de los resultados obtenidos luego de la encuesta realizada a la muestra, la misma que ha considerado el 52.2% muy de acuerdo y el 18.7% de acuerdo, que hacen un total de 69.9%, (ver gráfico N° 02).

Razón para considerar y proponer que se despenalice el delito de aborto eugenésico tipificado en el Art. 120 inciso 2 del Código Penal vigente.

COMPROBACION DE HIPOTESIS

Al inicio de la presente investigación formulamos la siguiente hipótesis general: **La recomendación de la ONU sobre la legalización del aborto eugenésico, influye de manera significativa en la legislación peruana**, y a la luz de los resultados obtenidos de la encuesta realizada a la muestra se la logrado comprobar que, si bien nuestro Código Penal, en el Art. 120 inciso 2, tipifica el delito de ABORTO EUGENÉSICO, es decir, criminaliza la conducta en la cual, la madre decide practicarse un aborto, cuando el feto va a nacer con graves taras físicas o psíquicas, por ende se niega a la madre la posibilidad de ponderar entre la vida y la calidad de vida del feto, y de actuar libremente ante tal ponderación, pues ella debería estar una condición de libertad de decidir si desea cortar con la secuela del embarazo, sin que ello deba configurar una conducta delictiva, y por ende sancionada por la ley, pues esta norma es discriminatoria por configurar un trato cruel e inhumano al obligar a la madre y al hijo a una vida de sufrimiento, en tal

sentido la Organización de las Naciones Unidas, en el presente año ha sancionado, al país por haber impedido a una mujer en tales situaciones a abortar y ha recomendado modernizar nuestra legislación penal, despenalizando la conducta de aborto eugenésico, (La Izquierda Diario, 2016).(6)

CONCLUSIONES

1. Se ha logrado determinar de modo correcto que en los casos de aborto eugenésico debe ponderarse el derecho a la dignidad en la dimensión de la calidad de vida del feto, juicio que debe efectuar la madre, quien debe decidir de modo libre, si va a alumbrar a pesar que el feto va a nacer con graves taras físicas o psíquicas, de acuerdo a lo opinado por el 65.0% de la muestra, por ende, no debe ser una imposición legal, al obligarla a dar a luz un feto en tales condiciones.
2. Se ha logrado evaluar que la percepción de la comunidad jurídica sobre el derecho de la mujer a decidir abortar cuando se presentan malformaciones y taras en el feto que está gestando, en este sentido conforme se aparece de las respuestas obtenidas de la segunda pregunta el 69.9% de la muestra estuvo de acuerdo con la recomendación de la ONU respecto a que en los casos de embarazo por incesto o violación sexual, así como en casos de malformación del feto la mujer debe decidir libremente abortar; ya que obligarla a alumbrar a pesar de ello, nos referimos en casos de las malformaciones (taras físicas o psíquicas), conforme lo ha considerado el 73.2%, constituye discriminación contra la mujer por ser un trato cruel, inhumano y degradante.
3. Se ha logrado conocer la percepción de la Comunidad Jurídica sobre la recomendación de la ONU respecto a la adecuación de la ley peruana sobre el aborto eugenésico, en tal sentido el 52.1% opinó que el aborto es un derecho humano de la mujer, el mismo que se materializa sobre todo en los casos de aborto eugenésico, pues en tales circunstancias, de acuerdo a los considerado por el 81.3% de la muestra, no debe valorarse la vida del feto sin tener en cuenta que éste puede nacer con graves taras físicas o mentales; sino por el contrario dejar que la madre decida, en tal sentido debe despenalizarse el delito de aborto eugenésico

RECOMENDACIONES

1. Se debe despenalizar el aborto eugenésico, en los cuales debe realizarse una adecuada ponderación entre el derecho a la dignidad – calidad de vida del feto – que corresponde a la madre, quien debe decidir de modo libre si desea alumbrar y tener a su hijo a pesar que va a nacer con graves taras físicas o psíquicas.
2. Se debe despenalizar el aborto eugenésico, de acuerdo a la recomendación de la ONU respecto a que en casos de malformación del feto la mujer debe decidir libremente abortar; pues obligarla, bajo la amenaza de la pena a alumbrar a pesar de ello, nos referimos en casos de las malformaciones (taras físicas o psíquicas), constituye discriminación contra la mujer por ser un trato cruel, inhumano y degradante.
3. Se debe despenalizar el aborto eugenésico, de acuerdo a la recomendación de la ONU, porque el aborto es un derecho humano de la mujer, el mismo que se materializa sobre todo en los casos de aborto eugenésico, en los cuales la mujer debe estar en la condición legal de decidir a abortar cuando el feto puede nacer con graves taras físicas o mentales.

REFERENCIAS BIBLIOGRAFICAS

LIBROS

1. CHIRINOS SOTO, F. (2008). Código Penal comentado, concordado y sumillado. Lima: Rhodas.
2. PEÑA CABRERA FREYRE, A. (2007). Derecho Penal. Parte General. Lima: Editorial RODHAS.

TESIS

3. Díaz Torres, I. J. & Pérez Calderón, W. A. (2009). La despenalización del aborto eugenésico en la legislación penal peruana.
4. Henríquez Guerra, M. E. & Ortiz Díaz, M. E. (2015). Efectos negativos de la penalización del aborto eugenésico y terapéutico en El Salvador, a partir de la reforma del Código Penal en el año 1998 y la consecuente reforma constitucional de 1999.

DIARIOS

5. LA REPÚBLICA. (08 de 11 de 2011). Sancionan a Perú no negar aborto una adolescente. pág. 11.
6. LA IZQUIERDA. (06 de 02 de 2016). La ONU reconoce al aborto como un derecho humano. La Izquierda Diario, pág. 4.

PAGINAS WEB

7. CEDAW. (15 de 08 de 2015). www.onu.org. Obtenido de <http://onu.org.cedaw>. Derechos humanos y el Acceso al aborto
8. CEDAW. (01 de 02 de 2016). www.puertovida.com. Obtenido de <http://www.puertovida.com>.
9. ONU, B. 0.-2. (25 de 9 de 2015). www.onu.org. Obtenido de <http://www.onu.org>.

Telf. celular N° 962539693